

学校编码: 10384

分类号\_\_\_\_\_密级\_\_\_\_\_

学号 : 12920071150256

UDC \_\_\_\_\_

廈門大學

碩 士 學 位 論 文

反壟斷法視野下的消費者  
訴訟主體資格研究

A Study on the Litigation Qualification of Consumer  
under the View of Antitrust Law

劉成斌

指導教師姓名：游 鈺 副 教 授

專 業 名 稱：法 律 碩 士

論文提交日期：2010 年 4 月

論文答辯時間：2010 年 5 月

學位授予日期：2010 年 月

答辯委員會主席：\_\_\_\_\_

評 閱 人：\_\_\_\_\_

2010 年 4 月

厦门大学博硕士论文摘要库

## 厦门大学学位论文原创性声明

兹呈交的学位论文，是本人在导师指导下独立完成的研究成果。  
本人在论文写作中参考的其他个人或集体的研究成果，均在文中以明确方式标明。本人依法享有和承担由此论文产生的权利和责任。

声明人（签名）：刘成斌

2010 年 4 月 15 日

# 厦门大学学位论文著作权使用声明

本人完全了解厦门大学有关保留、使用学位论文的规定。厦门大学有权保留并向国家主管部门或其指定机构送交论文的纸质版和电子版，有权将学位论文用于非赢利目的的少量复制并允许论文进入学校图书馆被查阅，有权将学位论文的内容编入有关数据库进行检索，有权将学位论文的标题和摘要汇编出版。保密的学位论文在解密后适用本规定。

本学位论文属于

1、保密（ ），在            年解密后适用本授权书。

2、不保密（√）

（请在以上相应括号内打“√”）

作者签名：刘成斌

日期：2010 年 4 月 15 日

导师签名：游钰

日期：2010 年 4 月 15 日

## 内 容 摘 要

消费者由于在经济实力等方面处于劣势，被认为是经济活动中的弱势群体。为了维护消费者权益，法律应当对消费者做出适当倾斜。事实上，法律对消费者保护的重视也得到了公认。反垄断法作为市场经济的重要法律，理应把消费者保护摆在重要位置。

我国反垄断法规定了经营者实施垄断行为的民事责任，但是并没有明确消费者可以依此提起反垄断诉讼以追究经营者的民事责任。本文在探讨消费者诉讼主体资格理论和借鉴国外反垄断实践经验的基础上，对我国反垄断法中的消费者诉讼主体资格制度的完善提出建议。

本文第一章探讨反垄断法与消费者保护的关系。本章通过介绍美欧反垄断法中消费者保护的实践和阐释反垄断法视野下消费者利益的特殊性，着重强调消费者保护在反垄断法中的重要性。

本文第二章阐述反垄断法中消费者诉讼主体资格的理论基础和实践经验。在介绍诉讼主体一般理论的基础上，本章总结和评析反垄断法中的消费者诉讼主体资格理论，并重点阐述消费者作为反垄断诉讼主体在美国、日本和德国的实践及引发的思考。

本文第三章分析消费者提起反垄断诉讼的现实困境。消费者反垄断诉讼面临的三个现实难题：消费者损害的界定、赔偿标准的确定和因果关系的分析。本章通过对三个现实难题的分析，探讨消费者提起反垄断诉讼的困难和消费者诉讼主体资格争论的原因。

本文第四章探讨我国反垄断法中的消费者诉讼主体资格问题。本章通过分析我国反垄断法关于消费者诉讼主体资格的立法现状，在强调消费者诉讼对反垄断法实施的意义和借鉴国外反垄断实践经验的基础上，有针对性的提出具体建议以完善我国反垄断法中的消费者诉讼主体资格制度。

**关键词：**反垄断法；消费者；诉讼主体

厦门大学博硕士论文摘要库

## ABSTRACT

Generally known as the vulnerable group, consumer is a disadvantaged economic power in economic activities. In order to protect the interest of consumer, the law should make appropriate tilt for consumer. In fact, the importance of consumer protection in law has also been recognized. As the important law of market economy, antitrust law should put the consumer protection on the high priority.

The antitrust law of China provides the operator's civil liability of implementing monopolistic behavior, but have no clear that consumer can start antitrust litigation to call to the operator's civil liability. Based on discussing the theory of the litigation qualification of consumer and learning from the foreign experience, this paper raises suggestion to improve the system of the litigation qualification of consumer.

The first chapter discusses the relationship between antitrust law and consumer protection. By describing the antitrust practice of the United States and Europe in consumer protection and interpreting the special interest of consumer under the view of antitrust law, this chapter emphasizes the importance of consumer protection.

The second chapter discusses the theoretical basis and practical experience of consumer's litigation qualification. Based on introducing the general theory of litigation qualification, this chapter summarizes and assesses the theory of the litigation qualification of consumer in antitrust law, and focuses on the practice and consideration of consumer as the main antitrust subject of litigation in the United States, Japan and Germany.

The third chapter analyzes the dilemma of consumer to start antitrust litigation. Consumer's antitrust litigation faces three realistic difficulties. By analyzing the three realistic difficulties, it becomes clear why it is difficult to start the antitrust litigation by the consumer and why there is argument of the litigation qualification of consumer.

The fourth chapter discusses the litigation qualification of consumer in Chinese antitrust law. According to the present antitrust legislation of China,

this chapter emphasizes the meaning of consumer to the appliance of antitrust law, learns from the experience of foreign antitrust law, and then raises detailed suggestion to improve the system of consumer antitrust litigation.

**Key Words:** Antitrust Law; Consumer; Subject of Litigation

厦门大学博硕士论文摘要库



|                                   |    |
|-----------------------------------|----|
| 目 录                               |    |
| 引 言 .....                         | 1  |
| 第一章 反垄断法与消费者保护关系分析 .....          | 2  |
| 第一节 消费者保护与反垄断法的价值目标 .....         | 2  |
| 一、消费者保护是反垄断法的价值目标 .....           | 2  |
| 二、消费者保护是反垄断法价值目标实现的切入点和落脚点 .....  | 3  |
| 第二节 消费者保护在反垄断法实践中的体现 .....        | 4  |
| 一、美国反垄断法实践中的消费者保护 .....           | 4  |
| 二、欧共体竞争法实践中的消费者保护 .....           | 5  |
| 三、美欧消费者保护实践的启示 .....              | 6  |
| 第三节 反垄断法视野下消费者利益的特殊性 .....        | 7  |
| 一、消费者利益主体的特殊性 .....               | 7  |
| 二、消费者利益内容的特殊性 .....               | 7  |
| 三、消费者利益损害的特殊性 .....               | 7  |
| 四、消费者利益与垄断行为关系的特殊性 .....          | 8  |
| 第二章 反垄断诉讼中的消费者主体资格理论分析及实践考察 ..... | 9  |
| 第一节 诉讼主体的界定及基本特征 .....            | 9  |
| 一、诉讼主体的界定 .....                   | 9  |
| 二、诉讼主体的基本特征 .....                 | 11 |
| 第二节 消费者诉讼主体资格的理论争论 .....          | 12 |
| 一、否定说 .....                       | 12 |
| 二、肯定说 .....                       | 13 |
| 三、对“否定说”和“肯定说”的评析 .....           | 13 |
| 第三节 国外消费者作为反垄断诉讼主体的实践及启示 .....    | 14 |
| 一、美国的实践 .....                     | 14 |
| 二、日本的实践 .....                     | 17 |
| 三、德国的实践 .....                     | 19 |

|  |           |
|--|-----------|
| <b>第三章 消费者提起反垄断诉讼的现实困境 .....</b>       | <b>22</b> |
| <b>第一节 消费者损害的界定 .....</b>              | <b>22</b> |
| 一、损害的定义及特征 .....                       | 22        |
| 二、反垄断法中的消费者损害 .....                    | 22        |
| <b>第二节 赔偿标准的确定 .....</b>               | <b>23</b> |
| 一、三倍损害赔偿 .....                         | 24        |
| 二、实际损害赔偿 .....                         | 25        |
| 三、损害赔偿标准的评价 .....                      | 25        |
| <b>第三节 因果关系的分析 .....</b>               | <b>26</b> |
| <b>第四章 我国反垄断法中的消费者诉讼主体资格 .....</b>     | <b>28</b> |
| <b>第一节 我国反垄断法的立法现状 .....</b>           | <b>28</b> |
| <b>第二节 反垄断法中确立消费者诉讼主体资格的意义 .....</b>   | <b>29</b> |
| 一、消费者诉讼的威慑功能 .....                     | 29        |
| 二、消费者诉讼弥补政府反垄断执法的不足 .....              | 29        |
| 三、消费者利益损害需要司法救济 .....                  | 29        |
| <b>第三节 我国反垄断法中消费者诉讼主体资格的制度完善 .....</b> | <b>30</b> |
| 一、明确界定可诉讼的垄断行为范围 .....                 | 30        |
| 二、确定赋予消费者诉讼主体资格的标准 .....               | 31        |
| 三、规定消费者有权提起禁令之诉 .....                  | 31        |
| 四、规定消费者反垄断集体诉讼 .....                   | 31        |
| 五、规定消费者反垄断诉讼的程序及举证责任 .....             | 32        |
| <b>结    论 .....</b>                    | <b>33</b> |
| <b>参 考 文 献 .....</b>                   | <b>34</b> |

# CONTENTS

|  |          |
|--|----------|
| <b>Preface .....</b>   | <b>1</b> |
| <b>Chapter 1 The Analysis of Relationship between Antitrust Law and Consumer Protection.....</b>   | <b>2</b> |
| <b>Subchapter 1 Consumer Protection and the Value Goal of Antitrust Law .....</b>  | <b>2</b> |
| Section 1 Consumer Protection is the Value Goal of Antitrust Law .....   | 2        |
| Section 2 Consumer Protection is the Beginning Line and Finishing Line to Achieve the Value Goal of Antitrust Law .....                  | 3        |
| <b>Subchapter 2 The Achievment of Consumer Protection in Antitrust Law Practice .....</b>  | <b>4</b> |
| Section 1 Consumer Protection of Antitrust Law Practice in U.S.....  | 4        |
| Section 2 Consumer Protection of Competition Law Practice in E.C.....  | 5        |
| Section 3 Enlightenment of Consumer Protection Practice in U.S and E.C .....   | 6        |
| <b>Subchapter 3 The Special Interest of Consumer under the View of Antitrust Law .....</b>   | <b>7</b> |
| Section 1 The Special Subject of Consumer's Interest .....   | 7        |
| Section 2 The Special Content of Consumer's Interest .....   | 7        |
| Section 3 The Special Damage of Consumer's Interest.....   | 7        |
| Section 4 The Special Relationship between Consumer Interest and Monopolistic Conduct .....  | 8        |
| <b>Chapter 2 The Theoretical Analysis and Practical Investigation of the Litigation Qualification of Consumer in Antitrust Law .....</b> | <b>9</b> |
| <b>Subchapter 1 The Definition and the Basic Characteristics of Subject of Litigation .....</b>  | <b>9</b> |
| Section 1 The Definition of Subject of Litigation .....  | 9        |
| Section 2 The Basic Characteristics of Subject of Litigation.....  | 11       |
| <b>Subchapter 2 The Theoretical Argument of the Litigation Qualification of</b>  |          |

|                     |  |           |
|---------------------|--|-----------|
|                     | <b>Consumer.....</b>   | <b>12</b> |
| Section 1           | Negative Theory.....   | 12        |
| Section 2           | Positive Theory.....   | 13        |
| Section 3           | The Analysis of Negative Theory and Positive Theory.....   | 13        |
| <b>Subchapter 3</b> | <b>The Subject of Antitrust Litigation's Practice and<br/>Inspiration about Foreign Consumer.....</b>  | <b>14</b> |
| Section 1           | Practice of United States .....  | 14        |
| Section 2           | Practice of Japan .....  | 17        |
| Section 3           | Practice of Germany.....   | 19        |
| <b>Chapter 3</b>    | <b>The Hard Reality of the Plight of Starting Consumer<br/>Antitrust Litigation .....</b>              | <b>22</b> |
| <b>Subchapter 1</b> | <b>The Definition of Consumer Injury .....</b>   | <b>22</b> |
| Section 1           | The Definition and Characteristics of Damage .....   | 22        |
| Section 2           | Consumer Damage in Antitrust Law .....   | 22        |
| <b>Subchapter 2</b> | <b>The Identification of Compensation Standard.....</b>  | <b>23</b> |
| Section 1           | Triple Damage .....  | 24        |
| Section 2           | Actual Damage.....   | 25        |
| Section 3           | The Analysis of Compensation Standard.....   | 25        |
| <b>Subchapter 3</b> | <b>The Analysis of Causality.....</b>  | <b>26</b> |
| <b>Chapter 4</b>    | <b>The Litigation Qualification of Consumer in<br/>Antitrust Law of China .....</b>                    | <b>28</b> |
| <b>Subchapter 1</b> | <b>The Present Antitrust Legislation in China .....</b>  | <b>28</b> |
| <b>Subchapter 2</b> | <b>The Meaning of Establishing the Litigation Qualification of<br/>Consumer in Antitrust Law .....</b> | <b>29</b> |
| Section 1           | Deterrent Function of Consumer's Litigation .....  | 29        |
| Section 2           | Consumer's Litigation Make up for the Lack of<br>Governmental Antitrust Enforcement.....               | 29        |
| Section 3           | The Damage of Consumer Interests Need Judicial Relief .....  | 29        |
| <b>Subchapter 3</b> | <b>The Systemic Improvement of the Litigation Qualification<br/>of Consumer in China .....</b>         | <b>30</b> |
| Section 1           | To Clearly Define the Suited Scope of Monopolistic<br>Behavior .....                                   | 30        |
| Section 2           | To Give Consumer the Litigation Qualification.....   | 31        |

|                     |   |           |
|---------------------|---|-----------|
| Section 3           | To Provide Consumer the Right to Appeal the Injunction Proceeding ..... | 31        |
| Section 4           | To Provide Consumer Antitrust Class Action .....                        | 31        |
| Section 5           | To Provide Consumer Antitrust Procedures and Burden of Proof.....       | 32        |
| <b>Conclusion</b>   | .....   | <b>33</b> |
| <b>Bibliography</b> | .....   | <b>34</b> |

厦门大学博硕士论文摘要库

## 引言

我国《反垄断法》第 50 条规定：“经营者实施垄断行为，给他人造成损失的，依法承担民事责任。”该条对经营者实施垄断行为的民事责任做出了规定。从司法救济方面来说，受害者可以依据该条向法院提起诉讼以维护受侵犯的权利。但本法对于提起民事诉讼的主体范围只有原则性规定，并没有具体化，导致在司法实践中出现享有诉讼主体资格范围的争议现象。

通过法律的修改和判例的发展，一些国家也逐渐形成了诉讼主体资格的认定标准。相比之下，《反垄断法》没有界定“他人”是否包含消费者，即没有明确消费者具有提起反垄断法民事诉讼的主体资格，也没有规定消费者受到侵害的权利可以通过何种途径予以维护。事实上，达成垄断协议、滥用市场支配地位等垄断行为，其影响对象不仅仅是经营者，也包括消费者。在经营者实施垄断行为之时，消费者是第三方或者对方。毋庸置疑，消费者的利益已经或将受到极大地损害。经营者实施垄断行为，其目的是排除和限制竞争，以便于更好地把商品销售给直接购买或间接购买的消费者。消费者是交易行为完成不可或缺的一环。可以说，消费者的损害是直接或转嫁的损害。消费者是经营者实施垄断行为所造成损害的最后买单者。

与经营者相比，消费者被认为是“弱者”，单靠自身的力量无法与经营者抗衡，其权利也常常遭受经营者的侵害，因此需要法律给予特别的保护（政策的倾斜）。我国《消费者权益保护法》（1994 年 1 月 1 日起施行）把消费者当作独立的主体，突出其利益保护的重要性和紧迫性。市场经济环境下，消费者是一个需要特别关注的主体。《反垄断法》被认为是“经济宪法”<sup>①</sup>，应当对此问题做出回应并给予相应的保护。在《反垄断法》中明确消费者的诉讼主体资格是消费者提起反垄断诉讼追究经营者的民事责任和维护自身合法权益的前提。本文将通过讨论反垄断法中的消费者诉讼主体资格，把消费者保护纳入到《反垄断法》的框架中，细化相关条文，完善消费者保护制度。

---

<sup>①</sup>邵建东.竞争法教程[M].北京:知识产权出版社,2003.10.

## 第一章 反垄断法与消费者保护关系分析

### 第一节 消费者保护与反垄断法的价值目标

#### 一、消费者保护是反垄断法的价值目标

“在现代社会，法对人类的价值是多方面的，也是巨大的。从法理学的概括上，我们把秩序、自由、正义和效益作为现代法律的基本价值。”<sup>①</sup>反垄断法作为现代社会市场经济中的重要法律之一，也体现着法的多元价值，包括维护市场秩序、保障竞争自由和促进经济效益等。

反垄断法的价值目标体现在立法目的以及贯彻于具体的法律条文中。在世界各国，消费者保护，毫无疑问，是反垄断法的价值目标之一。“在美国，很多学者坚信‘消费者福利’是反垄断法的政策目标之一……芝加哥学派的著名反垄断专家 Robert H. Bork 为代表的一部分人士则将其推向极端。Bork 在其名著《反垄断悖论——一项自相矛盾的政策》一书中，把‘消费者福利’当作反托拉斯法的惟一目标。”美国学界肯定消费者保护是反垄断法的政策目标之一，甚至把它放在“惟一”的位置。<sup>②</sup>欧盟学者也认为“欧盟竞争法的目标有三个：第一，其基本目标应当是为了保护消费者；”欧盟学者倒没有对消费者保护极端化。<sup>③</sup>我国《反垄断法》也将“维护消费者利益”作为立法宗旨规定在总则之中。<sup>④</sup>

消费者保护作为反垄断法的价值目标之一，不仅仅是以立法目的的形式予以宣示，也具体到可操作的条文之中。“反垄断法和公平竞争法作为资本主义国家的‘经济宪法’，既在宏观政策、程序意义上具有消费者保护的作用，又包含直接保护消费者利益的内容。”<sup>⑤</sup>对垄断行为的界定、损害赔偿制度的规定和诉讼程序的设计等，无不表明消费者保护在反垄断法中的重要性。经营者之间的竞争影响着消费者利益，反垄断法的执行也离

<sup>①</sup>张文显.法理学[M].北京:中共中央党校出版社,2002.187.

<sup>②</sup>吴玉岭.契约自由的滥用与规制——美反托拉斯法中的垄断协议[M].南京:江苏人民出版社,2007.33-34.

<sup>③</sup>阮方民.欧盟竞争法[M].北京:中国政法大学出版社,1998.63.

<sup>④</sup>参见《中华人民共和国反垄断法》第1条、第7条的规定。

<sup>⑤</sup>谢次昌.消费者保护法通论[M].北京:中国法制出版社,1994.60.



Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to [etd@xmu.edu.cn](mailto:etd@xmu.edu.cn) for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库